

我国设立刑罚易科制度研究

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 12020051300375

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

我国设立刑罚易科制度研究

Research on Setting Up The Exchanged Penalty System in
Our Country

陈 凌

陈凌

指导教师:
陈晓明教授

指导教师姓名: 陈晓明 教授

专业名称: 刑 法 学

论文提交日期: 2008 年 4 月

论文答辩时间: 2008 年 5 月

学位授予日期: 2008 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

厦 门 大 学

2008 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。
本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：陈凌

2008 年 4 月 14 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。

2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 陈凌

日期： 2008 年 4 月 14 日

导师签名： 陈晓明

日期： 2008 年 4 月 14 日

内 容 摘 要

刑罚易科制度作为一项刑罚执行制度，在减少短期自由刑与罚金刑的弊端，实现刑罚目的上发挥了巨大的作用，它通过加强各个刑种之间的联系，使之形成一个相互协调的刑罚体系，提高了刑罚适用的灵活性。

本文第一章是刑罚易科制度概述，主要阐述了刑罚易科制度的概念、特征以及我国历史上一些有关刑罚易科制度的规定。

第二章主要是介绍各国刑罚易科制度的立法模式，并对这些模式作出评价，根据国外一些刑罚典的有关规定，罚金刑易科主要包括罚金刑易科自由刑、罚金刑易科劳役、罚金刑易科不剥夺人身自由的劳动以及罚金刑易科训诫。自由刑易科制度主要包括自由刑间的相互易科、自由刑易科罚金刑、自由刑易科不剥夺自由的劳动、自由刑易科资格刑以及自由刑易科训诫。这些模式都各有利弊，也有一些值得我们借鉴的地方。

第三章研究了我国设立刑罚易科制度的依据，从理论依据和现实依据两方面展开论述。在理论依据上，刑罚易科制度符合刑罚公正、刑罚人道以及刑罚效益的要求；在现实依据上，刑罚易科制度有利于解决我国罚金刑执行难以及短期自由刑存在的一些弊端问题。

第四章是对我国刑罚易科制度的设立提出具体设想，在增设社区服务刑的前提下，将罚金刑易科为社区服务刑，将短期自由刑根据犯罪人的选择易科为罚金刑或社区服务刑。

关键词：刑罚易科；短期自由刑；罚金刑

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

The exchanged penalty system as a penalty executive system, plays a huge role in reducing the disfigurement of short-term imprisonment and fine penalty and realizing the purpose of punishment. The exchanged penalty system makes the penal system form an intercoordinate system, enhances the flexibility in applying penalty.

The first chapter is summary of the exchanged penalty system, mainly expatiates the exchanged penalty system in the concept, character as well as the historical source of the exchanged penalty system in our country.

In the second chapter, the author introduces the legislative patterns of the exchanged penalty system in other countries and makes a appraisal to these patterns. According to stipulation of criminal laws, the fine penalty can be exchanged into imprisonment, penal servitude, labor with freedom and sermon. The imprisonment can be exchanged into other punishment against freedom, fine penalty, labor with freedom, depriving of competence and sermon. These patterns contain some advantages and also contain some disadvantages. We can draw lessons from them.

In the third chapter, the author studies the foundation of the exchanged penalty system, dissertating it from the theoretical principle and the practical basis. In the theoretical principle, the exchanged penalty system conforms to the request of fair, humanism and benefit; in the practical basis, the exchanged penalty system is propitious to solve the difficulty in fine penalty execution and the disfigurement of short-term imprisonment.

In the fourth chapter, the author put forward a concrete assumption on setting up the exchanged penalty system in our country. In the premises of building community service punishment, the fine penalty can be exchanged into community service punishment, according to the offender's choice, the short-term imprisonment can be exchanged to fine penalty or community service punishment.

Key words: The Exchanged Penalty; Short-term Imprisonment; Fine Penalty

厦门大学博士论文摘要库

目 录	
引 言	1
第一章 刑罚易科制度概述	2
第一节 刑罚易科制度的概念	2
一、刑罚易科制度概念的几种界定	2
二、刑罚易科制度概念的应有之义	3
第二节 刑罚易科制度的特征	4
一、刑罚易科制度具有相当性	4
二、刑罚易科制度具有互易性	5
三、刑罚易科制度具有终结性	5
第三节 刑罚易科制度在我国的演变	5
一、我国古代的赎刑制度	5
二、我国近代的易科制度	6
第二章 刑罚易科制度的立法模式及其评价	9
第一节 罚金刑的易科模式及评价	9
一、罚金刑的易科模式	9
二、对罚金刑易科模式的评价	12
第二节 自由刑的易科模式及评价	14
一、自由刑的易科模式	14
二、对自由刑易科模式的评价	17
第三章 我国设立刑罚易科制度的依据	20
第一节 设立刑罚易科制度的理论依据	20
一、刑罚易科制度的设立符合刑罚的目的	20
二、刑罚易科制度的设立符合刑罚价值	22
第二节 设立刑罚易科制度的现实依据	26
一、刑罚易科制度的设立是解决短期自由刑弊端的需要	26

二、刑罚易科制度的设立是解决罚金刑执行难的需要.....	28
第四章 我国设立刑罚易科制度的具体设想	31
第一节 罚金刑易科为社区服务刑	31
一、罚金刑易科社区服务刑的条件.....	31
二、不执行易科后的社区服务刑的后果.....	32
第二节 短期自由刑易科罚金刑或社区服务刑	32
一、短期自由刑易科罚金刑或社区服务刑的条件.....	32
二、不执行易科后的罚金刑或社区服务刑的后果.....	33
第三节 罚金刑与自由刑及社区服务刑的换算方式	34
一、罚金刑与自由刑的换算方式.....	34
二、罚金刑、自由刑与社区服务刑的换算方式.....	34
第四节 相关配套措施的设置——增设社区服务刑	35
一、社区服务刑在我国刑罚体系中的定位.....	35
二、社区服务刑的期限.....	36
结 语	37
参考文献.....	38

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 A general out line of the exchanged penalty system.....	2
Subchapter 1 Concept of the exchanged penalty system	2
Section 1 Some views about concept of the exchanged penalty system.....	2
Section 2 Author's view about concept of the exchanged penalty system.....	3
Subchapter 2 Character of the exchanged penalty system	4
Section 1 Equilibrium of the exchanged penalty system.....	4
Section 2 Exchange of the exchanged penalty system	5
Section 3 Finality of the exchanged penalty system.....	5
Subchapter 3 The exchanged penalty system's evolvement in our country	5
Section 1 Archaic exchanged penalty system in our country	5
Section 2 Historical stipulation of exchanged penalty system in our country	6
Chapter 2 The legislative patterns and appraisal of the exchanged penalty system	9
Subchapter 1 The legislative patterns and appraisal of the exchanged fine penalty	9
Section 1 The legislative patterns of the exchanged fine penalty.....	9
Section 2 The appraisal of the exchanged fine penalty	12
Subchapter 2 The legislative patterns and appraisal of the exchanged imprisonment.....	14
Section 1 The legislative patterns of the exchanged imprisonment.....	14
Section 2 The appraisal of the exchanged imprisonment	17
Chapter 3 The foundation of setting up the exchanged penalty system in our country	20
Subchapter 1 The theoretical principle of setting up the exchanged penalty system	20
Section 1 Setting up the exchanged penalty system conforms to the purpose of punishment	20

Section 2	Setting up the exchanged penalty system conforms to the value of punishment.....	22
Subchapter 2	The practical basis of setting up the exchanged penalty system.....	26
Section 1	Setting up the exchanged penalty system can solve the disfigurement of short-term imprisonment	26
Section 2	Setting up the exchanged penalty system can solve the difficulty in fine penalty execution	28
Chapter 4	The assumption on setting up the exchanged penalty system in our country	31
Subchapter 1	Fine penalty be exchanged into community service punishment.....	31
Section 1	Conditions of fine penalty be exchanged into community service punishment	31
Section 2	Aftereffect of not executing exchanged community service punishment	32
Subchapter 2	Short-term imprisonment be exchanged into fine penalty or community service punishment	32
Section 1	Conditions of short-term imprisonment be exchanged into fine penalty or community service punishment.....	32
Section 2	Aftereffect of not executing exchanged fine penalty or community service punishment	33
Subchapter 3	Method of exchanging Fine penalty into imprisonment or community service punishment	34
Section 1	Method of exchanging Fine penalty into imprisonment.....	34
Section 2	Method of exchanging Fine penalty and imprisonment into community service punishment	34
Subchapter 4	Setting interrelated system	35
Section 1	Status of community service punishment in penalty system	35
Section 2	Term of community service punishment	36
Conclusion.....		37
Bibliography		38

引 言

我国刑法于 97 年修订之后，罚金刑和自由刑的适用范围得以扩大，不可否认它们在实现刑罚目的上发挥了巨大的作用，但是同时也引发了一些问题。一方面随着判处有期徒刑案件的增多，罚金刑执行难的问题也就暴露出来，许多罚金刑无法实际执行，既严重损害了法律的权威，也使刑罚的目的无从实现。另一方面自由刑，尤其是短期自由刑的缺陷如改善教育功能差、易造成交叉感染等问题，大大折损了自由刑的功能。

为了解决刑罚执行过程中的缺陷与漏洞，世界上许多国家进行了各种尝试来改善刑罚的执行效果，设立刑罚易科制度是其主要做法。刑罚易科制度作为一种刑罚执行制度，它在减少短期自由刑与罚金刑的弊端，实现刑罚目的上发挥了巨大的作用，它通过加强各个刑种之间的联系，使之形成一个相互协调的刑罚体系，提高了刑罚适用的灵活性。但是这一制度至今未被我国刑事立法所吸收，也未有被我国司法实践采纳的现实倾向。刑罚易科制度的缺失，使我国外部已成体系的刑罚在内部结构上则处于相互封闭的境地，一些刑罚的执行没有形成必要的关联，直接导致了执行制度上的单一性和法律运行上的极大惰性，与行刑社会化和多元化的世界发展趋势形成了明显的反差。因而，有必要在此对刑罚易科制度加以探讨，以期对我国刑事立法和司法的完善有所裨益。

第一章 刑罚易科制度概述

要全面了解刑罚易科制度，首先需要从分析该制度的概念与特征入手。因而在本章中，笔者主要介绍了刑罚易科制度的概念、特征以及我国历史上有关刑罚易科制度的一些规定。

第一节 刑罚易科制度的概念

一、刑罚易科制度概念的几种界定

当今世界许多国家都在刑法中对刑罚易科制度做出了相应的规定，并通过司法实践证实了刑罚易科制度是一种积极有效的刑罚执行措施。但是对于刑罚易科制度的概念界定，却是众说纷纭，莫衷一是。^①

一些学者从易科的字面意义上来界定，如台湾学者陈朴生认为：刑之易科，乃以他刑罚代其所宣告或可宣告之刑罚。^②一些学者侧重于从刑罚易科制度的目的上来界定，如台湾学者柯庆贤认为：所谓易科制度是指刑罚为顾及犯罪人之各种情状，对于受短期自由刑及罚金刑宣告之犯罪人，因限于各种特殊原因，以致客观上不能执行或难以执行原宣告刑时，为避免短期自由刑或罚金刑可能产生之弊害，遂准许犯罪人符合一定条件下得为易刑处分。^③另有一些学者侧重于从刑罚易科制度的原因与效果上来界定，如台湾学者刘清波认为：刑之易科者，确定裁判，宣告较轻之刑，因具备特定原因，不执行其所宣告之刑，而代以他刑，其原宣告之刑，视为已执行之谓也。^④台湾学者高仰止认为：易刑处分又称换刑处分，确定裁判所宣告之刑，有时因为特殊事由不能执行，或其犯罪情节显可宥恕，以不执行为宜，得以他刑或其他方法代替，经执行完毕，其所受宣告之刑，即以

^① 目前对刑罚易科制度的概念作出界定的多数为台湾学者，而大陆学者对易科制度作出明确界定的不多，较有代表性的就是陈兴良教授所认为的：刑罚易科，又称换刑处分，是指判决宣告的刑罚，因特殊事由不能执行或不宜执行，而选择其他刑罚为执行的代替。陈兴良.本体刑法学[M].北京:商务印书馆,2001.829.

^② 陈朴生.刑法总论[M].台北:正中书局,1969.244.

^③ 柯庆贤.刑法专题研究[M].台湾:三民书局,1998.333.

^④ 刘清波.刑法概论[M].台湾:台北开明书店,1970.155.

执行论，此所谓易刑。^①此外还有一些学者单独对罚金刑易科制度或短期自由刑易科制度做出了相应的说明，如马克昌教授所认为的：罚金刑的易科，是指以其他刑罚代替所宣告的罚金刑。^②以及周娅所认为的：易刑处分，也称易科，是一种替代型的改革，即虽判处短期自由刑，但不予监禁，而是易科为其他刑罚等处分形式。^③

上述这些概念的界定均有一定合理之处，但也都存在一些不足。如陈朴生所提出的概念是从易科的字面上进行界定，注重易科是刑罚间的互换，但未对易科之原因与可易科的刑罚做出限定，容易使易科的范围过于广泛。柯庆贤所提出的概念中虽然对刑罚易科的目的，可易科的刑罚种类做出了说明，但却没有对易科的效果即替代刑执行完毕后是否视为原宣告刑执行完毕做出说明。刘清波与高仰止所提出的概念较为完整，对刑罚易科的原因与效果均有涉及，但忽视了对可易科的刑罚的种类做出界定。

二、刑罚易科制度概念的应有之义

笔者认为刑罚易科制度这一概念至少应包括以下四个方面的内容：

（一）刑罚易科中被易科的刑罚应限于判决确定之刑罚

上述多数观点皆认为被易科之刑罚应限于判决所确定之刑罚，但台湾学者陈朴生认为还包括可宣告之刑罚。刑罚易科是刑罚执行的变更，只有判决宣告确定一定刑罚后，才可能出现刑罚无法执行、刑罚执行无效等问题，才需要进行易科，因而被易科的刑罚只能是现实存在的需要具体执行的刑罚，即判决确定之刑罚。那么是否所有宣告刑都可以易科呢，有的学者对此未作说明，有的学者以较轻的刑罚概言之，笔者认为应在刑罚易科制度的概念中对此做出明确规定。目前我国的刑罚体系中，自由刑与罚金刑是最主要、最常用的刑种，也是在司法实践中执行问题最大的刑种，刑罚易科制度设立的最大目的就是为了避免短期自由刑或罚金刑所可能产生的弊端，因而笔者认为台湾学者柯庆贤所认为的被易科之刑罚应限于判决确定的短期自由刑与罚金刑这一观点较为可取。

^① 高仰止.刑法总则之理论与实用[M].台湾:五南图书出版公司,1986.527.

^② 马克昌.刑罚通论[M].武汉:武汉大学出版社,1999.570.

^③ 周娅.短期自由刑研究[M].北京:法律出版社,2006.147.

（二）刑罚易科的目的

刑罚易科的目的是刑罚易科制度存在的根据，应体现在概念中。刑罚易科的最大目的是为了解决罚金刑执行难以及短期自由刑的弊端问题，因而易科制度的设立就应当围绕着这个目的。罚金刑执行难主要原因在于犯罪人不自觉缴纳，因而只要犯罪人在宽限期满仍不缴纳罚金，即可实行易科。而对于短期自由刑易科之原因不应作过多限制，只要易科为其他刑罚不会放纵罪犯以至于造成罪刑不均衡，且易科为其他刑罚不至于威胁到正常社会秩序与安宁，即可将短期自由刑易科为其他刑罚。

（三）作为判决确定之刑罚的替代方式应仅限于另一刑罚

虽然就世界各国实行刑罚易科制度的情况来看，许多国家都以刑罚和其他措施共同作为判决确定之刑罚的替代方式。但是在我国，刑罚是作为犯罪的后果而存在的，对于应当承担刑事责任的犯罪人而言，如果要进行惩罚只能通过刑罚予以惩罚，而不能用其他措施予以处罚，否则容易将刑事制裁措施与其他民事、行政、经济制裁措施相混淆。因而笔者认为作为判决确定之刑罚的替代方式应限于另一刑罚，而不能是刑罚之外的其他措施。

（四）刑罚易科的效果

刑罚易科制度就是通过易科使原判决确定的刑罚得以实现，虽然执行的是易科后的刑罚，但仍视为是原判决确定的刑罚已执行完毕，如将自由刑易科为罚金刑，虽然执行的是罚金刑，但仍然视为是原判决确定的自由刑执行完毕，台湾学者高仰止所提到的经执行完毕，其所受宣告之刑，即以执行论是值得采纳的。

综上所述，笔者认为，刑罚易科制度是指为了避免短期自由刑或罚金刑所可能产生的弊端，对被宣告判处短期自由刑或罚金刑的犯罪人，在一定条件下准许由其他刑罚作为代替，当替代刑执行完毕后，视为原判决宣告刑已执行完毕的一项刑罚执行制度。

第二节 刑罚易科制度的特征

一、刑罚易科制度具有相当性

刑罚易科制度的相当性即刑罚易科制度中所置换的刑罚与原判决确定之刑

罚之间具有相当性，其实这也是我国刑法规定的罪刑相适应的要求，即刑罚的轻重应当与犯罪行为的社会危害性与犯罪人的人身危险性相适应。易科后的刑罚如果过轻，则会放纵罪犯，即不利于刑罚特殊预防目的实现，也不利于刑罚一般预防目的实现。易科后的刑罚如果过重，则会给罪犯造成不应有的损害，最终也同样不利于刑罚目的的实现，还会造成刑罚的过剩。因而无论是罚金刑易科还是自由刑易科，所易科后的刑罚的轻重程度都应当与原判决确定的刑罚相当。

二、刑罚易科制度具有互易性

刑罚易科制度的互易性是指刑法所规定的刑种间是可以相互置换的。如罚金刑可以易科自由刑，自由刑也可以易科为罚金刑。而且即便是易科执行后，如果在执行过程中确有必要，还是可以转而执行原判刑罚。如罚金刑易科自由刑，在执行自由刑的过程中，如果犯罪人足额缴纳了罚金，则易科后的自由刑就不再执行，已执行过的自由刑可按照一定的换算标准转换为相应数额的罚金，从犯罪人应缴纳的罚金总额中扣除；而自由刑易科罚金刑，如果犯罪人拒不缴纳相应罚金，则仍应当执行原判决确定的自由刑。刑罚易科制度的设立初衷即是为了解决执行过程中出现的一些问题，通过刑种间的互易，能够更有效地保障刑罚得以执行。

三、刑罚易科制度具有终结性

适用刑罚易科制度，易科后的刑罚或其他制裁措施执行完毕后，原判决宣告的刑罚视为已执行完毕，不再执行。从法律意义上来看，刑罚易科制度虽然执行的是易科后的处罚，但仍应当认为是原判决宣告的刑罚已经执行完毕。例如自由刑易科罚金刑，虽然执行的是罚金刑，但仍应当认为是自由刑执行完毕。

第三节 刑罚易科制度在我国的演变

一、我国古代的赎刑制度

刑罚易科制度在我国最早是以赎刑的方式体现出来的。赎刑一词最早见于《尚书·舜典》：“金作赎刑”，即以铜赎罪。我国古代赎刑具有以下特点：其一，

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库